Решение
по делу №082/10/18.1-1706/2023
о результатах рассмотрения жалобы на действия заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии

члены Комиссии:

при участии представителей интересов:

- Р** (ПАО) (далее – Заказчик) – (по доверенности),

- ИП *** (далее – Заявитель) – на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видеоконференц-связи уведомлены надлежащим образом, направили ходатайство о рассмотрении жалобы в свое отсутствие,

рассмотрев жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении закупки «Оказание услуг по санитарно-гигиеническому содержанию помещений объектов Р*** (ПАО) и их прилегающих территорий в пределах территориальных границ Краснодарского края» (извещение №32312653672) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию о Закупке с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представители Заказчика не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Закупки Заказчик действовал в соответствии с положениями Закона о закупках, а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд Р***(ПАО) (далее – Положение).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки/

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно доводу жалобы Заявителя:

«В нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках Организатор закупки № 2825027, номер закупки в ЕИС: 32312653672 в Информационной карте установил неправомерные требования к участнику в составе заявке, а именно в разделе 31, п.11, «1. Закупочная документация»:*

- «Требования к Участникам процедуры закупки и перечень документов, представляемых Участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям»:

п.11. иметь опыт выполнения работ, аналогичный предмету процедуры закупки на общую сумму не менее 57 500 000 (Пятидесяти семи миллионов пятисот тысяч) рублей 00 копеек (с учетом налогов и сборов) по договорам, заключенным не ранее 01.08.2020 года до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки (учитывается фактическая сумма исполненных обязательств по договорам, а не цена (сумма) договора).

Установленное требование в составе заявки влечет за собой необоснованное ограничение участников закупки. Заказчик требует в составе заявки указать сумму исполнения договоров в денежном эквиваленте, в оценочных параметрах, а не в количестве исполненных договоров или подтвержденного опыта участника, этим самым создаёт дискриминационные условия доступа на участие в Закупке и ограничивает конкуренцию, ставя субъектов в неравное положение по сравнению с другими субъектами существующего рынка.

Учитывая тот факт, что оказание услуг по предмету закупки не является технически сложным, не требует высокой квалификации персонала и не применяется на опасном или производственном процессе, согласно закупочной документации «7.Приложение №6_Техническое задание», Организатор закупки ограничивает участников существующего рынка аналогичных услуг, что приводит к необоснованному ограничению конкуренции».

Согласно разделу 31 пункту 11 Закупочной документации Заказчиком установлены требования к Участникам процедуры закупки и перечень документов, представляемых Участниками для подтверждения их соответствия установленным требованиям, такими как иметь опыт выполнения работ, аналогичный предмету процедуры закупки на общую сумму не менее 57 500 000 (Пятидесяти семи миллионов пятисот тысяч) рублей 00 копеек (с учетом налогов и сборов) по договорам, заключенным не ранее 01.08.2020 года до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки (учитывается фактическая сумма исполненных обязательств по договорам, а не цена (сумма) договора). Согласно данному требованию в подтверждение соответствия участником предоставляется справка об опыте участника процедуры закупки (Приложение №2 к Документации) и копия договоров, актов выполненных работ/оказанных услуг, Товарных накладных, Универсальных передаточных документов, иных документов, подтверждающих исполнение договоров, указанных в Справке об опыте участника процедуры закупки).

Пунктом 3.4 Положения о закупке предусмотрено, что Банк выбирает способ закупки из перечня, установленного пунктами 3.2 и 3.3 Положения о закупках, исходя из необходимости наиболее полного, своевременного и качественного обеспечения своих потребностей в закупаемой продукции и эффективности расходования средств.

Согласно возражениям Заказчика для определения исполнителя на оказание услуг по санитарно-гигиеническому содержанию помещений объектов Банка и их прилегающих территорий в пределах территориальных границ Краснодарского края заказчиком был выбран способ закупки – маркетинговое исследование. При осуществлении указанной процедуры закупки требования к участникам определяются Банком в документации о закупке (подраздел 8.2 Положения о закупке).

В соответствии с пунктом 8.2.2 Положения о закупке, в закупочную документацию по неконкурентной процедуре закупки, проводимой способом «маркетинговое исследование», включаются, в том числе следующие сведения: требования к участникам процедуры закупки и привлекаемым ими субподрядчиками (соисполнителями) и (или) изготовителям продукции, являющейся предметом закупки, и перечень документов, предоставляемых участниками процедуры закупки для подтверждения их соответствия указанным требованиям (п.п «и») и иные сведения (п.п. «о»).

Согласно подпункта «а» пункта 5.1.2 Положения о закупке указано, что Банк вправе устанавливать квалификационные требования к участникам процедуры закупки о профессиональной компетентности, квалификации, надежности, обладании опытом и репутацией, при условии, что данные требования должны быть измеряемыми. Предварительно данные требования включаются в закупочную документацию (извещение о проведении маркетингового исследования).

Согласно возражениям Заказчика:

*«..Банком в закупочную документацию о проведении маркетингового исследования для определения исполнителя на оказание услуг по санитарно-гигиеническому содержанию помещений объектов Р*** (ПАО) и их прилегающих территорий в пределах территориальных границ Краснодарского края было включено квалификационное требование, применяющееся ко всем потенциальным участникам закупки, «иметь опыт выполнения работ, аналогичный предмету процедуры закупки на общую сумму не менее 57 500 000, 00 рублей (с учетом налогов и сборов) по договорам, заключенным не ранее 01.08.2020 до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки». Здесь же указано, что учитывается фактическая сумма исполненных обязательств по договорам, а в подстрочной сноске №8 указано, что под «аналогичным предметом процедуры закупки понимается следующее: оказание услуг по уборке помещений (в том числе влажной уборке) и/или уборке прилегающей территории.*

Банком в соответствии с подпунктом 11 пункта 31 документации обосновано установлено требование к участнику: «иметь опыт выполнения работ, аналогичный предмету процедуры закупки на общую сумму не менее 57 500 000, 00 рублей) с учетом налогов и сборов) по договорам, заключенным не ранее 01.08.2020 до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки». Здесь же указано, что учитывается фактическая сумма исполненных обязательств по договорам, а в подстрочной сноске №8 указано, что под «аналогичным предметом процедуры закупки понимается следующее: оказание услуг по уборке помещений (в том числе влажной уборке) и/или уборке прилегающей территории.

Названный критерий носит измеряемый характер и соответствие участника закупки названному критерию может быть установлено объективно, критерий применяется ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей Банка

Принимая во внимание, что требования, установленные Банком в целях исключения риска неисполнения или ненадлежащего исполнения договора, в равной мере

относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений Федерального закона №223-ФЗ отсутствуют».

Комиссией Крымского УФАС России установлено, что Заказчиком в закупочной документации установлено квалификационное требование к участникам закупки: «иметь опыт выполнения работ, аналогичный предмету процедуры закупки на общую сумму не менее 57 500 000, 00 рублей (с учетом налогов и сборов) по договорам, заключенным не ранее 01.08.2020 до даты подачи заявки на участие в процедуре закупки», что составляет 50% от начальной максимальной цены контракта и является сопоставимым.

Также Заказчиком предусмотрено, что учитывается фактическая сумма исполненных обязательств по договорам и в подстрочной сноске №8 указано, что под «аналогичным предметом процедуры закупки понимается следующее: оказание услуг по уборке помещений (в том числе влажной уборке) и/или уборке прилегающей территории. Таким образом любой участник, обладающий опытом аналогичного предмету закупки может принять участие в закупке. Таким образом в соответствии с требованиями Положения о закупках, требования устанавливаются Заказчиком исходя из своей потребности.

Первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках), что предполагает относительную свободу заказчиков в определении условий закупок, недопустимость вмешательства кого-либо в процесс закупки по мотивам, связанным с оценкой целесообразности ее условий и порядка проведения (аналогичная позиция изложена в Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 13.10.2017 N 305-КГ17-8138 по делу N А40-93344/2016).

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Таким образом Комиссия отмечает, что Законом о закупках определено право Заказчика формировать техническое задание документации в соответствии с собственными потребностями, устанавливая требования к опыту выполнения аналогичных работ, условия исполнения договора, при учете требований Закона о закупках. Довод заявителя признан необоснованным.

Также доказательств, дополнений о нарушений законодательства со стороны заказчика заявителем не представлено. На заседание Комиссии заявитель не явился.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу Заявителя необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.